

АО «Газпром газораспределение
Тамбов»

392000, г Тамбов, ул. Московская, 19Д

Тел./Факс: 7-4752-724565

e-mail: tog@tmb.ru, tislenko_tv@gro68.ru,
pchelintseva_oa@gro68.ru

ООО «ГАЗКОМПЛЕКТ СЕВЕРО-ЗАПАД»

194044, г. Санкт-Петербург, Большой
Сампсониевский пр., д. 28, корп. 2, лит. Д,
пом. 33-н, пом. 1,2

Тел.: 7-812-374-96-85

e-mail: info@gazcomplekt.net

Электронная торговая площадка Группы
Газпромбанка

117342, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая,
дом 40, подвал, помещение I, ком 25

info@etpgpb.ru

Р Е Ш Е Н И Е

**по жалобе № 068/07/3-7/2021 о нарушении процедуры проведения торгов и
порядка заключения договоров**

Резолютивная часть решения оглашена «19» января 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено «22» января 2020 года.

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Тамбовское УФАС России) по осуществлению контроля за проведением торгов и порядком заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

председатель Комиссии – руководитель управления – Гречишникова Е.А.,

члены:

заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов Мазаева С.В.,

ведущий специалист - эксперт отдела регулирования деятельности естественных монополий и рекламного контроля Абанкин А.А.,

в присутствии представителей:

заказчика - АО «Газпром газораспределение Тамбов» – <...>,

заявителя – ООО «ГАЗКОМПЛЕКТ СЕВЕРО-ЗАПАД» - <...> (доверенность № 17/2 от 11.01.2021),

рассмотрев в порядке статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» жалобу ООО «ГАЗКОМПЛЕКТ СЕВЕРО-ЗАПАД» на АО «Газпром газораспределение Тамбов» при проведении закупки способом открытых маркетинговых исследований в электронной форме № 32009837073 на поставку арматуры трубопроводной,

УСТАНОВИЛА:

АО «Газпром газораспределение Тамбов» (далее – Заказчик) 23.12.2020 опубликовало в единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) извещение о проведении закупки способом открытых маркетинговых исследований в электронной форме (с размещением информации) № 32009837073 на право заключения договора на поставку арматуры трубопроводной, начальная (максимальная) цена - 710 878,32 руб.

Согласно извещению о проведении закупки срок окончания подачи заявок – 11.01.2021 10:00.

В соответствии с итоговым протоколом № 32009837073 маркетинговых исследований № 121/12-2020-МИ на поставку арматуры трубопроводной от 12.01.2021 на участие в закупке подана 1 заявка с предложением о цене заключения договора – 709 716 рублей. Указанная заявка признана соответствующей требованиям закупочной документации.

Согласно документам, представленным в Тамбовское УФАС России, заявку на участие в закупке подало ООО «ГАЗКОМПЛЕКТ СЕВЕРО-ЗАПАД».

ООО «ГАЗКОМПЛЕКТ СЕВЕРО-ЗАПАД» (ранее и далее - Заявитель), обратилось в Тамбовское УФАС России с жалобой (вх. от 11.01.2021 № 18). В качестве доводов жалобы указано, что Заказчиком в Приложении №1 Проект договора поставки установлены штрафные санкции для поставщика, однако за невыполнение заказчиком обязанности по оплате товара в срок, штрафные санкции договором не предусмотрены, ответственность за данное нарушение отсутствует. Кроме того, Заявитель указывает, что установленный процент неустойки для поставщика существенно превышает установленную Банком РФ ставку рефинансирования.

Заказчик представил возражения, в которых указал, что с доводами жалобы не согласен, считает её необоснованной.

Комиссия Тамбовского УФАС России в результате рассмотрения жалобы, возражений на неё и материалов закупки пришла к следующим выводам.

Рассматриваемая закупка осуществлена в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Частью 1 статьи 2 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 вышеуказанной статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

Во исполнение указанной нормы Заказчиком утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Газпром газораспределение Тамбов» (далее – Положение о закупках) (утверждено решением Совета директоров АО «Газпром газораспределение Тамбов» от 31.03.2020 г. № 6 (опубликовано 05.04.2020)).

Пунктом 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках установлено, что Заказчики при осуществлении своей закупочной деятельности руководствуются

принципами равноправия, справедливости, отсутствием дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Согласно ст. 330 ГК РФ неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Пунктом 5.1 Приложения № 1 Проекта договора поставки установлено, что в случае невыполнения Поставщиком обязанности по поставке Товара в срок, определенный в Спецификации, Покупатель вправе потребовать от Поставщика уплатить неустойку в размере 1 % (один процент) от стоимости не поставленного Товара за каждый день просрочки, но не более 50% (пятьдесят процентов) от стоимости не поставленного Товара. Поставщик обязан оплатить неустойку в течение 5 (пять) рабочих дней с момента предъявления Покупателем соответствующего требования.

В тоже время, проектом договора не предусмотрено для Заказчика соответствующие санкции за нарушение сроков оплаты поставленного товара.

Комиссия, изучив содержание проекта договора, приходит к выводу, что заказчиком нарушены требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках конкуренции ввиду следующего.

В соответствии с пунктом 2 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.12.2011 №81 при рассмотрении вопроса о необходимости снижения неустойки по заявлению ответчика на основании статьи 333 ГК РФ судам следует исходить из того, что неисполнение или ненадлежащее исполнение должником денежного обязательства позволяет ему неправомерно пользоваться чужими денежными средствами. Поскольку никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения, условия такого пользования не могут быть более выгодными для должника, чем условия пользования денежными средствами, получаемыми участниками оборота правомерно (например, по кредитным договорам).

В рассматриваемом случае, в связи с отсутствием у Заказчика ответственности по договору в части оплаты неустойки, он фактически может бесплатно пользоваться чужими денежными средствами и не несет за это никакой ответственности.

В данном случае, Комиссия отмечает, что срок поставки товара по условиям закупки составляет 15 дней. Сжатые сроки поставки являются фактором, повышающим риск их нарушения поставщиком. С учетом данного обстоятельства размер неустойки в 365% годовых имеет явные признаки чрезмерного.

В нарушение принципов справедливости (п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках) и равенства участников гражданских правоотношений (ч. 1 ст. 1 ГК РФ) заказчик в отношении себя не только не установил сопоставимую ответственность, но и вовсе ее не предусмотрел. Изложенное обстоятельство указывает на явное злоупотребление Заказчиком своим правом на самостоятельное формирование закупочной документации (ст. 10 ГК РФ).

Комиссия Тамбовского УФАС России не соглашается с доводом Заказчика о возможности для участника снизить размер договорной неустойки в судебном порядке, поскольку право оспаривания размера неустойки в судебном порядке не исключает права на административное обжалование норм проекта договора, заключаемого в порядке Закона о закупках.

Подрядчик добровольно присоединившись к предложенным Заказчиком условиям договора без каких-либо разногласий, в части, касающейся размера ответственности сторон, фактически выразит тем самым с ними согласие, что в данном случае исходя из содержания жалобы не отвечает интересам Заявителя.

На основании изложенного Комиссия Тамбовского УФАС России, приходит к выводу о нарушении Заказчиком требования п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.

В действиях должностного лица заказчика по утверждению документации об аукционе содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 18.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Тамбовского УФАС России,

РЕШИЛА

1. Признать жалобу ООО «ГАЗКОМПЛЕКТ СЕВЕРО-ЗАПАД» обоснованной.
2. Признать АО «Газпром газораспределение Тамбов» п. 2 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках.
3. Выдать предписание об устранении нарушений Закона о закупках при проведении закупки.
4. Передать материалы дела должностному лицу для рассмотрения вопроса о привлечении к административной ответственности по ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ.

Днем принятия решения считается дата его изготовления в полном объеме.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Тамбовской области, находящийся по адресу: 392000 г. Тамбов, ул. Пензенская, 67/12.

Председатель комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены комиссии

С.В. Мазаева

А.А. Абанкин

Исп. Абанкин А.А., Тел. (4752) 72-93-54